

学校编码：10384

学号：X2005120096

分类号_____密级_____

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

偷渡犯罪之法律控制问题研究

Study on the Legal Control over Running a Blockade

江海洋

指导教师姓名：周东平 教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2008 年 10 月

论文答辩时间：2008 年 月

学位授予日期：2008 年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2008 年 10 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):
年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

摘要

偷渡是个中国化的名词,是中国刑事法学界和司法实务界对涉及非法出入境的多种犯罪形式的通俗称法。准确地讲,偷渡是国际非法移民众多形式中的一种,也是最血腥、最独特激进、危害最大的一种非法移民形式。作为一种人口跨国无序流动的非法移民,在全球化的背景下,已经给世界各国和国际社会造成了多方面的消极影响,被称作是一道世纪难题。对该问题进行深入的研究具有十分重大的理论价值和现实意义。如何从法律的角度实施对偷渡进行控制,各国政府和国际社会已经在各自领域内展开了法律行动。中国作为人口最多的发展中国家,同时也是较大的偷渡人口输出国,同样面临着偷渡的严峻挑战,中国的相关国内法也需要适应这一形势而加以改进和完善。

本文共分为四个部分。第一部分偷渡活动概述。这一部分对“偷渡”这一概念进行了细致的界定,并同相关概念进行了区分;对中国面临的偷渡现状、特点以及成因进行了介绍,以此为后文的论述之铺垫。第二部分偷渡活动之法律控制的一般理论。主要从理论上分析了偷渡活动法律控制的必要性、平衡点,以及控制手段。第三部分中国法律对偷渡活动控制的现状及不足。该部分介绍了我国法律对偷渡活动控制的现状,详细分析有关偷渡的犯罪体系、执法体系之不足。第四部分偷渡活动的法律控制措施之完善。该部分从立法上、执法体制上、执法措施上的完善等方面进行了探讨。最后是文章的结论。

关键词: 偷渡; 非法移民; 法律控制

ABSTRACT

In China, according to the criminal law and the practical judicature, running a blockade refers to various kinds of illegal immigration and emigration. Accurately speaking, running a blockade, one of the international illegal migrations, is the most bloody, the most unique, the most radical and the most harmful. On the background of globalization, running a blockade has had a negative effect on nations in the world and thereby has become a tough centurial problem. Therefore, study on the problem is tremendously significant with regards to both the theory and the reality. Governments of nations all over the world have already carried out their respective legal actions. China, a developing country that has the largest population in the world, is confronted with such a severe challenge as quite a number of citizens attempting to steal out of the country. To adapt to the situation, the concerned domestic laws require improving.

The thesis is composed of four parts. Part one is concerning the general introduction of running a blockade. In this part, running a blockade is accurately defined and told from other related concepts. Besides, part one introduces the current situation, features and causes of running a blockade in China. Part two is about the general theories of the legal control over running a blockade. This part theoretically analyzes the necessity, the balance and ways of running a blockade. Part three aims to analyze the present situation and drawbacks. This part introduces the legal control over running a blockade in China and comprehensively analyzes the criminal system of running a blockade and the shortcomings of law enforcement. Part four is desired to comment on

ABSTRACT

how to better the legal control over running a blockade, regarding the legislation and the system and the measures of law enforcement. Finally, a conclusion is drawn.

Key words: running a blockade; illegal migration; legal control

厦门大学博士论文摘要库

目 录

前 言	1
第一章 偷渡现象透视	3
第一节 偷渡概念的界定	3
第二节 中国偷渡犯罪的现状与特点	4
第三节 公民偷渡行为的成因分析	6
第四节 偷渡犯罪的危害	7
第二章 偷渡犯罪法律控制的一般理论	10
第一节 偷渡犯罪法律控制的法理基础	10
第二节 偷渡犯罪法律控制的影响因素	11
第三节 偷渡犯罪法律控制的方式	12
第三章 中国偷渡犯罪法律控制的现状	14
第一节 立法现状及其缺憾	14
第二节 执法体系及其缺憾	19
第四章 偷渡犯罪的法律控制措施之建议	21
第一节 国内立法完善	21
第二节 执法体系之完善	23
第三节 国际法控制措施之完善	25
第四节 其他措施	26
结 语	28
参考文献	29

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Introduction	1
Chapter 1 Analysis of Running a Blockade	3
Section 1 Definition of Running a Blockade	3
Section 2 The current situation and features of Running a Blockade in China	4
Section 3 Analysis of the reasons why citizens run a blockade	6
Section 4 Harmfulness of Running a blockade	7
Chapter 2 General Theories of the Legal Control over Running a Blockade	10
Section 1 The legal basis of the Legal Control over Running a Blockade	10
Section 2 Factors that Influence the Legal Control over Running a Blockade	11
Section 3 Ways of the Legal Control over Running a Blockade	12
Chapter 3 The Current Situation of the Legal Control over Running a Blockade in China	14
Section 1 The Current Situation of Legislation and its Shortcomings	14
Section 2 The System of Law Enforcement and its Shortcomings	19
Chapter 4 Advice on the Measures of the Legal Control over Running a Blockade	21
Section 1 Improvement of Domestic Legislation	21
Section 2 Improvement of the System of Law Enforcement	23
Section 3 Improvement of the Measures of International Law Control	

CONTENTS

.	25
Section 4 Other Measures	26
Conclusion	28
Works Cited	29

厦门大学博硕士论文摘要库

前 言

偷渡,是中国刑事法学界和司法实务界对涉及非法出入境的多种犯罪形式的通俗称法。准确地讲,偷渡是国际非法移民众多形式中的一种,也是最血腥、最独特激进、危害最大的一种非法移民形式。

随着全球经济一体化趋势的不断增强,国家间的界限在一定程度上正在变得模糊。在这一大背景之下,偷渡犯罪呈现出了新的特点,以个体为单位的偷渡活动变得成本增大风险增大,个体偷渡成功的几率也越来越小,随之而来的有组织的偷渡越来越受到偷渡客的青睐。尤其是美国“911”事件之后,这些偷渡组织又往往与境外的犯罪集团、恐怖组织勾结一气,这种相互利用的结构使得偷渡等非法移民变得更加隐蔽和难以防范,引发了移民原籍国、过境国和目的国的政治、经济和社会等一系列问题,严重影响了国家间的正常交往和各国的国(边)境管理秩序。作为当今的非传统不安全因素之一,如何打击偷渡犯罪组织问题已被国际组织和众多国家提上了议事日程,成了全世界必须面对的严峻课题和不可避免的挑战。

在中国,随着改革开放的继续深入,尤其是加入世界贸易组织之后,在经济全球化的促发下,中国与世界交往更加密切,而国内的贫富差距更加突出,作为现代社会开放和国际化的副产品,非法移民现象(尤其以福建省为典型的沿海省份)日益严重。之前我国只是非法移民的输出国,而随着社会经济的高速发展,我国已逐渐成为越来越多国外偷渡客心目中的目的国,这也是我国反偷渡工作面临的新的挑战。传统上,人口流动从来都是人口学、经济学、地理学、社会学、民族学以及政治学研究的领域,^①学者在这些领域所作的研究成果可谓汗牛充栋。法学领域学者对偷渡活动关注不多,现有文献集中在对妨害(国)边境管理罪的解读以及适用问题(见田宏杰:《妨害国(边)境管理》,中国人民公安大学出版社2004年版;李希慧:《妨害社会管理秩序罪新论》,武汉大学2001年版;但伟:《偷渡犯罪比较研究》,法律出版社2004年版),而从整体上研究法律对偷渡活

^① [智利]劳尔·乌尔苏亚. 国际移民、社会科学和公共政策[J]. 国际社会科学杂志(中文版). 2001, (3): 169.

动的控制的文献不多。本文意在突破传统的立法论研究进路，试图在立法、执法等多个层面研究法律对偷渡犯罪的控制，以期对我国偷渡问题相关法律控制措施的完善有所裨益。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 偷渡现象透视

第一节 偷渡概念界定

偷渡是一个很中国化的词，由于世界各国法律文化传统的不同，偷渡这种跨国跨地区的犯罪现象在世界各国的称谓不尽一致。在美国、加拿大等国家，偷渡被称之为“非法移民”（Illegal Immigrants），在国际上与之相对应的词还有“人口走私”（Human Smuggling）和“人口贩卖”（Human Cargo）。^①

那么这些概念在我国的语境当中是不是有着同样的内涵呢？答案是否定的。

我国所说的非法移民，有广义和狭义之分。广义的非法移民是指未经前往国或居留国的允许而私自出入国（边）境或逾期不归的人。它有两种表现形式：一种是合法入境非法居留，主要指办理劳务输出、留学、旅游、观光、探亲、商务谈判等短期签证入境后，未经允许私自改变身份而逾期不归者；一种是非法入境并居留，主要指利用假证明骗取护照、签证等出入境证件、持有伪造、变造的出入境证件、偷越国（边）境等手段离开居留国或移入前往国的人。狭义的非法移民单指非法入境居留者，与偷渡同意。^②所以可以这样认为，偷渡是非法移民中的一种表现形式。在偷渡活动中，进行偷渡行为的人叫偷渡客，给某些犯罪组织所控制的偷渡客叫“人蛇”，而偷渡组织者叫“蛇头”^③。相对于另一形式的非法移民即合法入境非法居留者而言，偷渡侵犯的是原籍国与目的国，甚至是中转国的出入境管理秩序，危害更大。

综上所述，偷渡是指利用假证明骗取护照、签证等出入境证件、持有伪造、变造的出入境证件、偷越国（边）境等手段离开居留国或移入前往国的活动，是非法移民活动的一种表现形式。偷渡客不同于人口走私与贩卖的受害者，是在对

^① 但伟，偷渡犯罪比较研究[M]，北京：法律出版社 2004，1。

^② 田宏杰，妨害国（边）境管理罪[M]，北京：中国人民公安大学出版社，2003，1-2。

^③ 以“蛇”代指非法入境者，很久以前就有了，用船装载一批人进行偷渡是偷渡最古老也是最常用的一种偷渡方式。蛇的特性是蜿蜒、隐秘、狡猾、歹毒、闻风而动、行走无声、无孔不入、阴险而又沉寂。远距离运输人，恰如运输蛇，假若仅运一条蛇，在路上很容易死去，而把很多蛇放在一起，互相盘绕，反而会活到目的地。

自己行为及去向有着清醒的认识的情况下自愿进行偷渡的,他们进入目的国之后会通过申请难民身份使自己取得合法地位。

第二节 中国偷渡犯罪的现状与特点

一、中国偷渡犯罪的现状

近年来,随着我国改革开放地进一步深入,对外交往的进一步加强,人口跨国界流动量不断增大,在国内外多种因素的作用下,我国偷越国(边)境犯罪活动蔓延极快。就我国偷渡人口的数量看,由于偷渡活动的隐蔽性和非法性,目前尚未有权威机构给出确切的数字,但总体上看,呈现出日益猖獗之势。“仅在 2004 年,美国、日本、澳大利亚三国向我国遣返的偷渡人员就有 9 万人次,比 20 世纪 80 年代的偷渡人数多得多。”^①据公安部网站消息,2007 年,中国公安边防部队严厉打击边境违法犯罪活动,查获偷渡案件 1496 起,抓获偷渡人员 3009 人。^②据统计,每年约有 4000 名中国人非法偷渡到法国,使得法国和中国不得不交换警察,以加强两国在反偷渡方面的合作。^③

从偷渡的发起地看,我国偷渡活动从传统的沿海少数省发展到内地多数省、市;从偷渡的目的地看,我国偷渡人员的目的地主要涉及美国、韩国、澳大利亚、加拿大等国家;从组织发展来看,偷渡活动由最初分散的行为,发展为有计划、有组织的群体行为。人员亦由几人、十几人发展到几十人甚至上百人。^④

二、近年来偷渡犯罪的特点

(一) 偷渡犯罪的集团化

20 世纪 80 年代之后,偷渡活动日益向着国际化的方向发展,人们不再满足于偷渡到邻国去,而更多的是想漂洋过海移居到发达国家去。偷渡的距离越远,对交通工具的要求越高。而且,随着非法移民问题的日益严重,世界各国都普遍

^① 我国打击偷渡犯罪的严峻形势[EB/OL]. <http://www.mps.gov.cn/n16/index.html>, 2008-09-20.

^② 中国严打边境犯罪活动 去年抓获偷渡人员 3009 人[EB/OL]. <http://www.china.com.cn>, 2008-09-17.

^③ 每年数千中国人偷渡法国 中法互换警官应对[EB/OL]. <http://ibe.cei.gov.cn/LoadPage.aspx?Page=ShowDoc&CategoryAlias=&ProductAlias=&BlockAlias=cpcmy&Keyword=偷渡&Filename=/doc/cpcmy/>, 2008-09-16.

^④ 但伟. 偷渡犯罪比较研究[M]. 北京: 法律出版社. 2004. 53-85.

严格了移民法律,加强了出入境管理工作,个人偷渡成功的几率越来越小。因此,80年代以后,偷渡活动更多的是依靠偷渡集团的帮助才能成功,偷渡活动逐渐由个体分散的自发性行动向集团性的有组织偷渡方向发展。组织、运送他人偷越国(边)境活动,日益呈现集团性犯罪的特征,实际上已经具备组织犯罪的属性,并逐步发展为跨国跨地区的有组织犯罪。^①近年来,随着各国打击偷渡活动力度的加大,偷渡集团组织更为严密,手段更为先进,条件更为优越,形成了严密的组织偷渡网络 and 一条龙的服务体系。

(二) 偷渡犯罪的国际化

非法移民和偷渡活动是一种国际性犯罪活动,专门从事组织偷渡活动,从中谋取巨额利润,是国际犯罪团伙从事跨国犯罪活动的一个具体内容。世界上许多国家的偷渡活动都是由偷渡集团所操控的,我国也不例外。例如2002-2005年上海出入境口岸边防检查机关共查获组织运送他人偷渡的犯罪分子167人,其中外籍的“蛇头”50人,占36%,涉及日本、美国等许多国家。^②2000年7月,加拿大、美国、韩国警方通力合作,逮捕了20名特大“蛇头”。这个由20名亚裔公民组成的偷渡集团在1999年短短的9个月时间内至少从中国、韩国向加拿大和美国运送了1200名非法移民,平均每个月至少100多人,这个国际黑社会组织已经大肆活动了10年。^③

(三) 偷渡犯罪的智能化

实施偷渡犯罪,需要对各国出入境管理法律制度、组织机构、运作模式等方面有比较全面的了解,因此偷渡犯罪组织往往有专门法律类的人才;在作案手法上,往往采用单线联系,一旦出事,也只能查出一小部分,对犯罪组织不能实施有效的打击;在证件的管理方面,一是改变以前的使用消字灵、褪色剂等药水涂改护照、切割照片的老方法,而是采用电脑、激光扫描等高科技手段伪造、拆装;在通讯与分工方面,一些偷渡分子常架设电台,使用多部传呼机、手机、电话传真以至于互联网等现代化通讯联络和设施;在偷渡时机上,偷渡组织者往往运用反侦察手段对有关部门和人员、车辆及活动情况进行跟踪和监视,且多利用开会、

^① 田宏杰,妨害国(边)境管理罪[M].北京:中国人民公安大学出版社.2003.15.

^② 非法移民活动国际化 中外加强联系共同遏制[EB/OL]. <http://news.jxnews.com.cn/system/>, 2008-09-18.

^③ 向党.国际黑社会组织对中国偷渡活动的渗透及控制对策[J].公安大学学报,2001,(3):21.

节假日疏于防范之机，组织人员偷越国(边)境。以上可以看到，偷渡组织与警方正在进行一场偷渡与反偷渡的较量，由于偷渡组织的精密分工和严密组织，警方遇到的对手异常强大。

第三节 公民偷渡行为的成因分析

法国犯罪学家拉卡沙尼认为，社会环境是犯罪的培养液，而犯罪就像细菌，细菌只有在适合它滋生的培养液存在时才会滋生蔓延，犯罪也是如此。任何事物和行为都不是在空气中毫无来源地产生的，偷渡也不例外。偷渡产生的相关因素可分为内动因、外动因和中介因素，具体作用及其生成见表 1。

表 1 公民偷渡行为的行为分析

内动因	中介因素	外动因
相对落后的国民经济	蛇头惑众宣传	相对发达的经济水平
劳动力价格低廉的现状	媒体的不恰当报导	较高的劳动力价格
较低的生活质量	早期偷渡成功的榜样效应	较高的生活质量
历史上的移民传统	宽松的移民政策
法制观念的淡漠		需要外来劳动力
对风险估计不足，存在侥幸心理		政策法规上的不足
对国外生活的盲目“憧憬”	
.....		

内动因和外动因是产生偷渡的原动力，内动因是偷渡产生的推力，外动因是偷渡产生的拉力，中介因素起着催化剂的作用，合力作用的结果是促使偷渡活动的产生和蔓延。必须指出：中介因素或称中介市场的有意推动及利润吸引的作用不可低估，特别是蛇头往往在某种程度上起着支配甚至是控制偷渡流向的作用。因为蛇头从哪里组织，向哪里流动，是最重要的组织“经营”策略，也是组织偷渡的依据，内动因和外动因的差异是促使“经营”成功的重要条件。中介因素—蛇头的惑众宣传使内动因和外动因的客观性变得易于可信，容易蒙蔽群众，使不少人

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库